

Заявителю:

АО «ВолгоградНИПНефть»

Заказчику:

ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго»

Пе

РЕШЕНИЕ

Волгоград

11 мая 2023 года

Дело № 034/10/18.1-525/2023

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по контролю за соблюдением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

«...» – председателя комиссии, заместителя руководителя Управления;

«...» – члена комиссии, заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности и торговли;

«...» – члена комиссии, главного специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности и торговли,

изучив в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции), частями 10 – 13 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках) жалобу АО «ВолгоградНИПИнефть» вх. № 3829/23 от 27.04.2023 на действия заказчика – ООО «Лукойл-Волгоградэнерго» при проведении открытого запроса технико-коммерческих предложений, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на предмет: «Гидрогеологические наблюдения и геодезический контроль» для нужд ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» (извещение о проведении закупки № 32312281932 размещено на официальном сайте ЕИС 12.04.2023), при участии в заседании комиссии:

– «...» – представителя АО «ВолгоградНИПИнефть» по доверенности № «...» от 09.01.2023,

– «...» – представителя ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» по доверенности № «...» от 01.01.2023,

– «...» – представителя ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» по доверенности № «...» от 05.02.2023,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России, Управление) поступила жалоба АО «ВолгоградНИПИнефть» на действия заказчика – ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» при проведении открытого запроса технико-коммерческих предложений, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на предмет: «Гидрогеологические наблюдения и геодезический контроль» для нужд ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго».

Извещение о проведении закупки № 32312281932 размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) 12.04.2023.

В соответствии с правилами п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В силу ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном данной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, заявителями жалобы могут выступать лица, подавшие заявки на участие в торгах. Для случаев нарушения нормативных требований к распространению информации о торгах установлен расширенный круг заявителей, в который включены любые заинтересованные лица, чьи права или законные интересы могут быть нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Жалоба АО «ВолгоградНИПИнефть» принята к рассмотрению Волгоградским УФАС России (уведомление от 03.05.2023 исх. № АГ/3203/23).

Исследовав имеющиеся в материалах дела сведения и документы, а также доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, комиссия пришла к следующим выводам относительно обстоятельств дела.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» при осуществлении закупочной деятельности руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» (далее – Положение), а также документацией по проведению открытого запроса технико-коммерческих предложений, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на предмет: «Гидрогеологические наблюдения и геодезический контроль» для нужд ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» (далее – документация).

Как установлено Комиссией, в ходе проведения обжалуемой закупки поступило только одно предложение от АО «ВолгоградНИПИнефть», что зафиксировано

журналом регистрации предложений участников закупки.

Как указал заявитель в ходе заседания Комиссии заявка АО «ВолгоградНИПНефть» подана вместе с протоколом разногласия к проекту договора.

Тем не менее, Комиссией установлено, что ни Положением, ни документацией не предусмотрено право участника на подачу заявки совместно с протоколом разногласия к проекту договора.

По результатам проведения первого этапа закупочной процедуры «вскрытие конвертов с технической частью предложений» и его технической оценки, на основании решения закупочной комиссии № 5 от 14.02.2023 участник был допущен ко второму этапу закупки.

17.02.2023 ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» была проведена процедура вскрытия конвертов с коммерческой частью предложения участника.

В соответствии с пунктом 11.1 Положения в случае, если при проведении закупки представлена только одна заявка на участие в закупке закупка признается несостоявшейся.

На основании п. 12.1.7 Положения заказчик воспользовался правом на закупку способом у единственного источника.

Итоговым протоколом о выборе победителя закупки № 16-27-10/5 от 28.02.2023 установлено, что в связи с тем, что по закупке было представлено только одно предложение, закупка признана несостоявшейся. Но так как предложение единственного участника удовлетворяет требованиям заказчика, им принято решение осуществить закупку у АО «ВолгоградНИПНефть» «способом у единственного источника» согласно п. 12.1.7 Положения и договор между этим участником и ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго».

Согласно п. 1.5.1.10 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» заказчик может отменить закупку (кроме конкурентной закупки) после размещения извещения о проведении закупки в любое время до заключения договора, если иное прямо не указано в документации о закупке.

На основании изложенного, закупочной комиссией ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» было принято решение об отмене процедуры закупки № 32312018246.

Заявитель в жалобе указывает о недобросовестности заказчика, злоупотреблении правом, ущемлении прав заявителя в связи с включением в проект договора невыгодных для заявителя (но, как указывает заявитель в жалобе – не противоречащих закону) следующих условий договора:

1. За нарушение сроков начала и /или окончания оказания услуг, сроков оказания услуг, установленных п. 2 технического задания (приложение №1 к настоящему договору) исполнитель выплачивает заказчику неустойку в размере 0,1% от стоимости услуг за каждый день просрочки оказания услуг (п. 6.3 проекта договора);

2. В случае нарушения исполнителем срока оказания услуг более чем на 1 неделю и несогласования новых сроков оказания услуг с заказчиком, исполнитель уплачивает штраф в размере 5% стоимости услуг по договору в течение 30 дней с момента выставления претензии заказчиком, а также возмещает заказчику убытки в соответствии со ст. 15 ГК РФ (п. 6.4 проекта договора);

3. В случае нарушения исполнителем срока предоставления акта оказанных услуг и счета-фактуры или ЭД (счет-фактура с дополнительной информацией (универсальный передаточный документ)) на оплату более чем на 1 день, исполнитель уплачивает заказчику штраф в размере 5% от стоимости договора. Оплата штрафа не исключает необходимость выполнения исполнителем обязанности по предоставлению вышеуказанных документов (п. 6.8 проекта договора);

4. Заказчик имеет право производить безакцептное списание денежных средств с расчетного счета исполнителя в целях взыскания неустоек (штрафов), убытков, начисленных заказчиков, за неисполнение, ненадлежащее исполнение настоящего договора, в том числе, но не ограничиваясь:

– за нарушение установленных договором сроков начала и /или окончания оказания услуг; нарушения срока оказания услуг более чем на месяц;

– за ненадлежащее оказание услуг, использования материалов (оборудования) ненадлежащего качества, а также не соответствующих условиям договора;

– за односторонний необоснованный отказ от оказания услуг по договору;

– за нарушения срока предоставления акта оказания услуг и счета-фактуры более чем на 1 день;

– за нарушения требований законодательства РФ в области промышленной безопасности, охраны труда и окружающей среды, обязательных требований, определенных «Положением о разграничении обязанностей и ответственности сторон по безопасному производству работ между Заказчиком и подрядной (субподрядной) организацией», «Обязательными требованиями к подрядной (сервисной) организации в области промышленной безопасности, охраны труда и окружающей среды», пожарной безопасности и предупреждения чрезвычайных ситуаций при выполнении работ на территории Заказчика», Стандарта ПАО «ЛУКОЙЛ»;

- а также за ненадлежащее исполнение указанных требований субподрядными организациями в соответствии с законодательством РФ и условиями настоящего оговора (п. 2.3.6 проекта договора).

Условия, включенные в проект договора в составе закупочной документации предусмотрены локально-нормативными актами ПАО «ЛУКОЙЛ» и ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» (приказ № 386 от 18.12.2019 «Об изменении договоров подряда и оказании услуг», приказ № 296 от 29.10.2012 «О внесении изменений в приказ № 135 от 22.05.2012» о форме договоров подряда, поставки, возмездного оказания услуг, ответственности исполнителей по указанным договорам, о мерах, направленных на своевременное возмещение НДС).

Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «ЛУКОЙЛ-

Волгоградэнерго» установлено, что Заказчик вправе устанавливать требования к каждой конкретной закупке в закупочной документации исходя из специфики закупаемых товаров, работ, услуг. Документация о закупке составлена исходя из потребностей заказчика, его целей, значимости и характера заказа, условий безопасности, надежности т.к. данные характеристики являются для заказчика принципиально важным и необходимым для качественного выполнения услуг.

Комиссия отмечает, что поскольку итоговым протоколом закупка признана несостоявшейся, АО «ВолгоградНИПНефть» не признано победителем в оспариваемой закупке, обязательное заключение ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» указанного договора с АО «ВолгоградНИПНефть» не предусмотрено ни законом, ни Положением о закупке заказчика.

Таким образом, включение вышеуказанных условий договора в проект договора закупки не нарушает действующее законодательство и не ущемляет прав заявителя.

Комиссия обращает внимание, что конечной целью проведения закупки являются полное и своевременное удовлетворение потребностей Заказчика в определенных товарах, работах или услугах.

При рассмотрении жалобы заявителя не установлено, что действия заказчика повлекли несоблюдение принципов закупочной деятельности, в том числе привели к ограничению конкуренции.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Само по себе несогласие подателя жалобы с действиями заказчика, не может являться достаточным основанием для вывода об обоснованности доводов жалобы применительно к ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах, заявителем не представлено обоснования необходимых условий для признания его жалобы обоснованной.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Таким образом, доводы, указанные подателем жалобы, комиссия Волгоградского УФАС России признаёт необоснованными.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2, 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу АО «ВолгоградНИПИнефть» вх. № 3829/23 от 27.04.2023 на действия заказчика – ООО «Лукойл-Волгоградэнерго» при проведении открытого запроса технико-коммерческих предложений, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на предмет: «Гидрогеологические наблюдения и геодезический контроль» для нужд ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» (извещение о проведении закупки № 32312281932 размещено на официальном сайте ЕИС 12.04.2023) необоснованной.

Председатель Комиссии:

«...»

Члены комиссии:

«...»

«...»

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Волгоградской области.

